POR
LA SAGRADA
RELIGION DE S. IVAN, Y

D. RAFAEL ORTIZ DE SOTOMAYOR GRAN Canciller Baylio, y Comendador de Calafparra, y Archena, Embaxador, y recebidor por la dicha Religion en eftos Reynos de Efpaña.

EN EL PLEYTO

Con la Ciudad de Murcia.

En Granada. En la Imprenta de Martin Fernandez Zambrano, en la calle de los Gomeles. Año de 1631.

ESTE PLEYTO SE HA visto sobre la declinatoria interpuesta por el dicho Baylio, como señor proprietario, y solariego de las tierras de la Villa de Archena, en cuyo termino se haze la reedificacion del Açud antiguo, por donde se regauan las dichas tierras de la dicha Encomienda y Bayliato, con el agua y hilas necessarias, para las que entonces se labrauan, y que agora se sacan mas hilas, para las tierras de la misma Religion que se labran demas de las antiguas, y que necessitan de riego.

Y aunque este articulo parece que necessita de poco hecho, con todo esso para su mayor inteligencia, es necessario presuponer lo primero, que la Ciudad de Murcia auiendo tenido noticia bastante auia muchos dias se hazia esta reedificacion de obra, que llaman nueua del Açud, para aprouecharse del agua del Rio Segura, y sin auer tratado de estornarlo, ni contradezirlo, como cosa que no le es de perjuyzio (y el tiempo lo mostrarà) queriendo darse por prejudicada la Ciudad, se querellò en el Consejo, y denunciò de obra nueua al Baylio, y vezinos de Archena, en razon de la dicha obra en 23. de Otubre del año passado de 1630. y en la misma querella y denunciacion de obra nueua, entra confessando la Ciudad, que las tierras en que se haze la obra, son de la Religiõ de San Iuan.

Lo segundo se presupone, que hallandose el Baylio, y la Religion con su notorio priuilegio, y reo necessario, interpuso declinatoria en forma, alegando ante los Señores del Consejo su

essen-

esencion ser señor proprietario y solariego las tierras de la Villa de Archena estar en posesion del aprouechamiento del agua del Rio de Segura para regarse las tierras de la Religiõ, no ser obra nueua, ni sacar del Rio quarenta hilas de agua, sino solo cinco, o seys hilas que estas se bueluen al mismo rio para el aprouechamiento de Murcia, y sus vezinos, que la Religion siempre se ha aprouechado del riego necessario, que Murcia no tiene interes en contradezir la obra, ni lo puede hazer, y alegando todas estas razones justificatiuas de su derecho: concluyò el principal de la declinatoria, pidiendo remission de la dicha querella a su fuero, y presentò vna informacion sumaria, que para que el Consejo se informasse de todo, auia hecho: y por ella consta ser las tierras de Archena de la Religion, posseerlas en su nombre los vezinos, como sus colonos, o inquilinos, no ser mas que seys hilas el agua que se saca del rio Segura, y que esta despues de auer regado buelue a el la que sobra, y dizen testigos no ser obra nueua la que se estaua haziendo, porque antes auia el dicho Açnd antiguo.

La Ciudad de Murcia contradixo esta declinatoria pretendio, que el Consejo deuia conocer desta causa, y que era propria suya: el Cõsejo mandò dar traslado al señor Fiscal, que dixo que era pleyto entre partes, que se auia de remitir a esta Chancilleria, a cuyo distrito tocaua, la Religion cõ acuerdo de sus Abogados, y particularmente del Doctor D. Pedro Diaz, Noguerol de las muchas letras y experiencia, que es notorio insistio en su declinatoria como tan importante a la Religion de San Iuan, y el Consejo conociendo la fuerça de la exempciõ con que todas las causas de riego, y particularmente

mente del Rio Segura se tratan en el, y aunque el señor Fiscal auia pedido se remitiessen a Granada, dio auto, *Mandando, que la Ciudad de Murcia siguiesse su justicia adonde viesse le conuiniesse*, y no obstante, la Ciudad insistio en q̃ este auto de seguir su justicia era para seguirla en esta Chancilleria, y assi que para este efeto se le entregassen los papeles (a cuyo pedimiento es cierto, que si la intencion del Consejo vuiera sido remitir la causa a esta Chancilleria, lo proueyera como lo pidio la Ciudad, pero ni el Consejo lo auia sentido, ni quiso proueer contra la Religion, en caso q̃ declinaua, sino remitir las querellas a su fuero) del dicho pedimẽto de Murcia dio traslado a el Baylio, y auiendose contradicho por el, que la remission no se entendia ser a Granada, sino a su fuero, el Consejo no proueyò como por Murcia se pedia, sino que mandò, *Que se le entregassen los papeles, para que siguiesse su justicia, donde viesse le conuiniesse*, como consta del testimonio, presentado de los autos, que se hizieron en el Consejo.

Lo tercero se presupone, que conociẽdo la Ciudad de Murcia la dificultad q̃ tenia lo mandado por el Consejo, para dexar de seguir enel fuero de la Religion, los autos qne en el Consejo pidio se le diessen para Granada, porque no se echasse de ver, qne el Cõsejo auia sentido la dificultad de la declinatoria, o determinado sobre ella, no los presentò, sino dio querella de obra nueua, sin hazer mencion de la dada en el Consejo: a esta aunque al principio se mandò seguir su justicia, despues se proueyò el decreto ordinario, q̃ es de Audiencia publica, de q̃ diesse informacion, y se sobreseyesse por el termino de la ley. Despachose Receptor, hizo Murcia sumaria, compulsò papeles, por don-

 de

de pretende, que el año de 1321. el señor Rey Don Alonso le hizo merced del Rio de Segura, sin que ni el priuilegio lo diga, ni se diera en perjuyzio de la comunidad y aprouechamiento, que todos tienen en el.

El Baylio tuuo noticia desta querella, declinò en forma, y estando en este estado, por el perjuyzio que se le seguia, de que la obra no se prosiguiesse como de hecho, y sin conocimiento, sobre la declinatoria se auia mandado cessar, pidio que sin perjuyzio della se le diesse licencia de proseguir con fianças de demoler, la Sala, auiendo dado traslado desto a la Ciudad de Murcia, proueyò auto, mandando dar Prouision a los vezinos de Archena, para que por aora con fianças de demoler pudiessen proseguir la obra. Esta fiança la dio el Baylio, como señor proprietario y solariego de la dicha Villa de Archena, cuyos colonos son sus vezinos, y se le despachò Prouision conforme a el auto, deste tiene suplicado la Ciudad de Murcia, y tratando de proseguirlo, se insistio por esta parte que primero se auia de proueer sobre los Articulos de separacion, y declinatoria: salio auto en quanto a la separacion, vuose en este de la dicha declinatoria, y demàs de la sumaria presentada en el Consejo, se ha presentado por el Baylio otra sumaria, en la mesma conformidad, y el testimonio de lo actuado en el Consejo, y el priuilegio del señor Rey Don Sancho, en que haze donacion a la Religion de San Iuan dela villa de Calasparra, y sus tierras poblado y por poblar, que es Archena, y todos sus montes, fuẽtes, y rios en propriedad. Y para que se declare que esta causa se deue remitir a el fuero del Baylio, en quanto a el Açud y obra que toca a la Religion, y vezinos de Archena,

chena, que en su nombre tienen estas tierras, se fundaràn dos Articulos. En el primero se prouarà, que los Religiosos de San Iuan lo son verdaderamente, y ellos y sus tierras proprietarias y solariegas; tienen Priuilegio de esencion notorio y conocido. En el segundo, que la querella que la Ciudad de Murcia ha dado, aunque la confirma con titulo de obra nueua, no lo es sino querella, en que se trata, *De si tiene o no derecho la Religion de San Iuan y su Baylio, y Comendador, para aprouecharse del Rio de Segura, en el riego necessario a sus tierras*, y que quando esta querella se vuiesse de tener por solo de denunciacion de obra nueua, en esta le compete al Baylio, y a la Religion de San Iuan, como comunidad Ecclesiastica, priuilegio de declinatoria conocida.

PRIMVS ARTICVLVS.

1 LOS bienes proprios de las personas Ecclesiasticas, Iglesias, Religiosos, y Monasterios, son de la jurisdicion Ecclesiastica, & dicuntur bona ipsius Christi, vt probatur, in cap. cum ex eo de electione in 6. & in cap. cum secundum 16. de præbendis, ibi: *De patrimonio IESV*, & ex Bulla Clemētis VIII. de largitione munerum vtriusque sexus regularibus interdicta, ibi: *Ex Christi patrimonio*, Concilium Tridentinum, Sess. 25. de regularibus, cap. 1. & licet omnia bona tam pro fana, quam Ecclesiastica sint Dei, & ipsius Christi, iuxta illud, Psalm. 23. *Domini est terra, & plenitudo eius orbis terrarum, & vniuersi qui habitant in eo*; ista tamen bona Ecclesiasticorum, Ecclesiarum, & Monasteriorum sunt specialius ipsius Christi, probatur in cap. Saluator

1. quæst. 3. Abbas, in cap. cum esset, numer. 29. de testamentis, Nauarrus, de redditibus Ecclesiasticis, quæst. 1. num. 19. Açor, institutionum moralium, part. 2. libr. 6. cap. 1. quæst. 4. Leonardus Duardus, in Commentarijs Bullæ Cœnæ Domini, libr. 1. Canone 4. quæst. 7. num. 27. in fine, fol. mihi 63. Barbosa, in collectan. ad dictum cap. cum secundum 16. de præbendis, num. 3. fol. mihi 744. Pantoja de Ayala, de alleatoribus, à fol. 180. à n. 31. & fol. 181. à n. 34. cum seqq.

2 Siendo assi, de llano nos viene (en prouando, como se prouarà, que los Religiosos de San Iuan lo son verdaderamente, y esentos de la jurisdicion secular) la decision del texto, en el cap. decernimus, de iudicijs, y que esta causa sea sobre el derecho de regar las tierras de la Religion de San Iuan, y que la obra nueua se haga en ellas: vno y otro nos lo confiessa la Ciudad de Murcia, como està aduertido en la presupnsicion del hecho en la querella que dio ante los Señores del Consejo, donde expressamente lo dize, con que sin el priuilegio presentado, e informaciones de que todas las tierras de la Villa de Archena, son solariegas; y de la Religion, nos basta para la justificacion desta declinatoria, pues es cierto, que qualquiera assercion hecha en juyzio, prueua plenamente contra la parte, y tiene fuerça de confession judicial, text. in cap. si cautin de fide instrumentorum, l. generaliter, C. de non numerata pecunia, ibi: *Nimis enim indignum esse iudicamus, vt quod sua quisque voce dilucide protestatus est, id in eumdem casum infirmare testimonioque proprio resistere*, l. cum præcum, & l. iubemus 41. C. de liberali causa, l. generaliter, §. sed iuramento, C. si certum petatur, l. 2. C. de institutionibus, & substitutio-

ftitutionibus, ibi: *Cum ex precibus quas libello complexa est declaratur*, vbi Bartolus, num. 1. dicit ftari libello contra producentem, Scacia, de appellationibus, quæft. 17. limitatione 34. num. 10. & limitatione 39. Scoıar, cap. 8. numer. 13. & 14. Riccius, & Bartolomeus de Niger, in additionibus ad Iofephum Mafcardum, conclus. 348. num. 1. fol. mihi 16. ibi: *Imo nõ solum fit taliter fiat præiudicat sed etiam omnis assertio in libello habet vim confessionis, & consequenter ei statur contra porrigentem illum, Ioseph Ramon, conf. 99. num.* 11. y no podra obftar dezir, que los autos del Confejo no han de prouar en el juyzio de la Chancilleria, porque refpeto de que fon entre vnas mifmas perfonas, y vna mifma caufa, fi prueuan, cap. final, de exceptionibus, libr. 6. cap. at fi Clerici de iudicijs, Valafeus, confultatione 65. Farinatius, in fragmentis, litera A. numer. 17. Grafsis, de effectibus Clericatus, effectu 1. numer. 229. D. Caftillo, tom. 5. cap. 104. a num. 35. Salgado, de Regia protectione, part. 3. cap. 9. n. 241.

3 Que los caualleros de la Orden de feñor San Iuan fean verdaderamente Religiofos efsen tos, probat Abbas, in rubrica de regularibus, numer. 4. Nauarrus, in tractatu de redditibus Ecclefiafticis, quæft. 1. & expreffa iura allegat Marta, de fuccefsione legali, part. 3. q. 1. articulo 6. & plures Doctores, & authoritates referunt Petrus Caballos, refolut. criminalium, cafu 64. & 65. Don Iuan Valer, in differentijs vtriufque fori, differentia 1. verbo, munera, num. 23. fol. 204. Carolus de Grafsis, de effectibus Clericatus, effectu 1. numer. 109. Stephanus Gratianus, tom. 3. cap. 457. & tomo 5. cap. 880. Pantoja de Ayala, de allecatoribus, fol. mihi 178. a la buelta, numer. 27.

C Iuan

Iuan Sanchez, in summa, disputatione 49. nu. 10. fol. 482. ibi: *Quod matrimonium ratum, non consummatum dissoluitur per ingressum, & professionem Religionis Sācti Ioannis Hierosolimitani*, & plures authoritates, refert Marius Guiurba, in consilijs criminalibus, cons. 48. num. 1. dicens sic: *Adeò vt dixerit Nauarrus, dicto num. 1. qui contrarium asserunt, non satis agnoscunt, & venerantur Religionis naturam.*

4 Y en esta conformidad lo ha declarado muchas vezes la Rota Romana, vt testatur Riccius, parte 3. decis. 321. numer. 4. ibi: *Quare cum fuisset dubitatum, an milites Hierosolimitani dicantur verè Religiosi, ita quod comprehendantur sub dicta authentica ingressi: conclusum fuit appellari veros Religiosos*, & ibi: *Quia in Religione Hierosolimitana per sedem Apostolicam approbata illa tria substantialia vota emittuntur, scilicet castitatis, paupertatis, & obedientiæ, quæ faciunt verum, & regularem Religiosum*, & ita fuisse iudicatum in Rota Romana, dicit Alexander Ludouisius, decis. 87. numer. 2. & decis. 109. Farinatius, decis. 76. numer. 1. donde dize, que no adquieren para si, sino para la Religion, como los demas Religiosos professos, per authenticam ingressi, C. de Sacrosanctis Ecclesijs Gratianus, tom. 2. cap. 363. num. 24. Pereira, de manu Regia, cap. 10. numer. 7. & 8. Grassis, de effectibus Clericatus, effect. 1. num. 109. & 111.

5 Con este presupuesto, cierto es que los bienes de la Religion de San Iuan, y de sus Bayliatos, y Encomiendas, son de la misma naturaleza y esencion de la jurisdicion secular, que los de las demas comunidades Ecclesiasticas, y que el derecho de su declinatoria, y aun quando no se vuiera interpuesto en forma, no era renunciable, vt testatur Rota, apud Crescentium,

tium, decis. 3. titul. de foro competenti, & in omnibus regularibus, latè probat Rodriguez, tom. 2. regularium, quæst. 63. artic. 10. Felicianus de Censibus, tom. 2. lib. 2. cap. 3. num. 13. pag. 102. & 103. & in militibus Sancti Iacobi refert, & sequitur Camilus Borelus, in Summa, decis. tom. 1. titulo de iurisdictione, numer. 132. *Et in militibus Hierosolimitanis*, Guacin, de defensione reorum, defensione 20. numer. 17. Petrus Caballos, resolutio. criminalium, tom. 3. casu 225. a num. 11. cum sequentibus, Franchis, decis. 463. numer. 2. Ioannes Aloysius Riccius, collectanea 216. vbi loquendo de militè Maltæ dicit sic, *Quod non potest prorrogare iurisdictionem, & consentire in non suum iudicem, nam & milles Sancti Iacobi de Spata, hoc non potest*, Crescentius, decis. 3. de foro competenti, Marius Guiurba, dict. cons. 48. numer. 4. Grassis, de effectibus, effectu 1. d. num. 109. & 111.

6 Lo otro, porq̃ deste priuilegio se podia valer el gran Canciller, aun sin salir a alegarle, ni proponerle en joyzio, porq̃ si bien por la autoridad del texto, en la l. si quis aliena ff. de iudicijs, el priuilegiado está obligado a alegar su esencion, y priuilegio, vt pluribus resoluit Bouadilla, lib. 2. cap. 19. nu. 22. & Barbosa, dict. l. si quis ex aliena, à num. 11. Scaccia, de appellationibus, quæst. 10. num. 5. la contraria resolucion, quando el priuilegiado es notorio Clerigo, o Religioso, comunidad Ecclesiastica, secular, o regular, que *Non teneatur comparere in iudicio ad allegandum, & proponendum suam exemptionem*, resoluit Riccius, in decis. Curiæ, parte 1. decis. 163. Carolos de Grassis, de effectibus Clericatus, effectu 1. a numer. 468. y en nuestro caso el Baylio por el respeto, y des-

seos

ſeos grandes con que la Religion de San Iuan acude ſiempre al ſeruicio de ſu Mageſtad, ha querido alegar, y proponer ſus priuilegios en ſus Tribunales ſuperiores, ſupremo Conſejo, y eſta Real Chancilleria, y eſto ha hecho luego que tuuo noticia delas querellas que ſe proponian contra el, y obra nueua, que ſe denunciaua en ſus tierras, *Y embargo della, que es verdadera citacion*, ſin que ſe ande inueſtigando por los Abogados contrarios, ſi ſe puſo o no en tiempo eſta declinatoria, pues ſiendo la jurisdicion de ſuyo improrrogable, y el priuilegio no renunciable, en qualquiera tiempo, etiam poſt ſententiam, ſe puede oponer, Martha, de iuriſdictione, 4. parte, caſu 37. numer. final, Ceuallos, tom. 5. gloſ. 6. n. 125. Riccius, praxi aurea reſolutione 148.

SECVNDVS ARTICVLVS.

7 LA Ciudad de Murcia, como conſta del teſtimonio preſentado en la querella que dio en el Conſejo, trata de que el Baylio, y vezinos de Archena le inquietan en la poſſeſsion en que eſtá del aprouechamiento del agua del Rio de Segura, que dize le pertenece, y que nadie la puede aprouechar ſin ſu conſentimiẽto, y licencia, concluye en el Conſejo, pidiendo amparo de poſſeſsion, y en la Audiencia, ſino lo concluye, haze relacion deſtos derechos, y poſſeſsion en el cuerpo de la peticion y querella, que eſto baſta para que comprehenda la accion Real, y derecho de mejor aprouechamiento que el Baylio, y que Archena, quia & ſi concluſio, & non narratio inſpicienda ſit, Paz, in praxi, 1. tom. parte 1. tempore 4. num. 30. Parladorus quotidianarum, lib.

lib.2.cap.final,§.1.num.17.parte 5. Magonio, decis.Lucensi 4. numer.1.Auendaños, responso 1.numer.18. Ceuallos, quæst. 441. Ludouicus Cassanate, cons. 41. numer. 89. & 90. esto se limita en los Tribunales superiores,donde la misma manera se puede, y deue atender a la narracion, que a la conclusion, Montealegre, sua praxi, lib.1.cap.12.a num. 5.& nu. 12. Riccius, collect. 343. Sigismundus Scacia, de iudicijs,lib.1.cap.50.n.21.

8 Siendo assi,los pedimientos son de la propriedad y aprouechamiento del derecho de el agua, y de la possession que pretende Murcia tener, que todo es accion y derecho Real, *Et Clericus,nec Religiosus vllo modo possunt conueniri in realibus coram iudice seculari*, dicto cap. Decernimus de iudicijs,& ibi expresso resoluunt Misingerius,centuria 1.obseruatio. 22. Vincentius Carrocius,decis. 137.Caldas,cons.5.num.14. Barbosa,in remissionibus Doctorum, ad libr. 2.titul.quando Clerici,ad §.2.fol. 119. Martha,de iurisdictione, 4. parte, casu 125.*Nec in actionibus mixtis*,idem Martha,dict.4.parte casu 142.*Nec in possessorijs*,casu 38.num.11.& casu 102.licet in hoc,distingat Ceuallos, tom. 5. quæst.64.a num.7.& Barbosa,dicto §. 2. folio 119. Porque esto es,ò puede quando ay costũbre en el possessorio sumarissimo ; y aun en estos la mas verdadera resolucion es, que cada vno se aya de tratar delante del Iuez seglar, o Eclesiastico, como fuere el inquierador, respeto de que de derecho Canonico tambien està canonizada la l. vnica, C. si de momentanea possessione fuerit appellatum, Iosepho Ludouico,decis.Perusina 20.Fachineus, lib. 1.controuersiarum,cap.75.Ceuallos,tomo 5.quæstion.28. [illegible]

9 Ni puede aprouechar a Murcia dezir, que la querella se ha dado cõtra los vezinos de Archena, que estos ni son Clerigos, ni Religiosos. Porque demas que se satisfaze con que tambiẽ la querella se dà contra el Baylio, por el Priuilegio, y por las informaciones presentadas, y por la confesion de Murcia, en la querella que dio en el Consejo, consta, que las tierras de Archena son de la Religion, y los que las posseen son sus colonos: y assi no tienen possession, sino la mesma Religion, y su Baylio, y Comendador, l. quod meo de acquirenda possessione, l. communi, §. neque cõmuni diuidundo, l. male agitur, C. de præscriptione 30. vel. 40. annorũ, *Nam is possidet, cuius nomine possidetur*, §. possidere institut. de interdictis, Hugo Donelos, libr. 5. comment. iuris, cap. 10. Borcoltet. de acquirenda possessione, cap. 3.

10 Y si se dixere, que estos son colonos, iuris & perpetuę coloniæ, Hoodedeus, consi. 85. lib. 1. Aluarus Valascus, consultatione 192. Stephanus Gratianus, tom. 2. cap. 152. Barbosa, in remissionibus, lib. 4. titul. 38. num. 64. folio 80. Y que son emphiteutas que tienen ius in re, y possession por si, vt probatur, in l. 2. C. vbi in rem actio, & ibi eleganter Cinus, esto de ser emphiteutas y señores del vtil dominio, y assi poderseles considerar con diferente derecho que al señor del directo, (y que lo que se haze con vno, no perjudique a el otro, Iosephus Ludouicus, decis. Lucensi 14. num. 20. cum seqq. Olascus, decis. 38. Menochius, de recuperãda, remedio 1. num. 260. & 261. Caldas, receptarum sententiarum, quęst. 36. num. 18. l. final, titul. 10. part. 7. Ioseph Ramon, conf. 70. in toto, a nu. 13.) no està prouado por la ciudad de Murcia, ni los contiene, ni denuncia como a

emphi-

emphiteutas, sino se querella de los vezinos de Archena, y confiessa, que las tierras donde se haze la obra son de la Religion, y el Baylio toma la causa por ellos, y la auoca a su Iuez, declinando como lo puede hazer, iuxta doctrinam Abbatis, in cap. final, §. final, vt lite non contestata, à numer. 23. & 28. Domin. Couarruuias, practicar. quæst. 8. num. 3. Caualcanus, elegantissimè in decisionibus fori Fibicaenfis, decis. 8. n. 16. & 17. part. 1. vbi: *Quod si conueniatur emphiteuta, colonus, vsufructuarius, & alij similes possit dominus directus auocare causam ad suum forum.* & in terminis resoluit Surdus, cons. 396. num. 35. & 36. Cancerius, lib. 2. resolut. cap. 13. numer. 63. & 64. & quest. final, à nu. 43. Barbosa latè, in l. venditor, ff. de indicijs, à num. 127. & & 128. Y los colonos de las Yglesias, excepto en la solucion de tributos, gozan respeto de los bienes de las Iglesias del priuilegio del fuero, Ceuallos, tom. 5. quæst. 50. in tota, & q. 52. n. 1. & n. 11.

21 Præcipuè, que la Ciudad de Murcia en estas querellas que ha dado (para mayor justificacion de la declinatoria desta parte) no trata solo de denunciacion de obra nueua, sino que dize que el aprouechamiento del agua del Rio de Segura, que passa por la Ciudad de Murcia, y tierras de la guerta, le pertenece, y es suyo, y el agua del Rio por derecho de preocupacion, y poder estoruar que nadie riegue sin su consentimiento. Y querer deduzir en juizio este derecho, es accion de propriedad, y en que se trata de perjuyzio de la Religion de San Iuan, por cuyas tierras passa el Rio, y que como publico, todos se pueden aprouechar del para regar sus tierras, nam fluminum publicum esse vsum nemo ambigit. *Et est flumen publicum*

blicum quod pertinnem cursum habet semperque fluit, & si aliqua flate exarueri, l. 1. §. 11. & sequentibus, ff. de fluminibus, y en todos estos Rios publicos, como es el Rio de Segura, quando no son nauegables, a todos les es licito, sino es que el Principe, o la ley lo aya vedado, sacar agua dellos para sus aprouechamiẽtos, y riegos de sus heredades, vt probat l. quominus 2. ff. de fluminibus, vbi Iason, ad saturitatem in sua allegantí repetition. diuersorum, 1. part. digesti noui, fol. 403. Porque el agua destos rios publicos, es comun a todos, §. flumina, inst. de rerũ diuisione, & l. fluminum 24. Y en los rios particulares tambien se puede sacar agua quando ay volũtad del Principe, l. 1. §. permittitur, ff. de aqua quotidiana, & æstiua, y en los rios publicos se puede hazer obra, id est Castellum, quod est opus ad aquam publicam recipiendam, dict. l. 1. §. qui interdictum necessario, cum sequentibus, & riuus dicitur, opus illud ad ducendam aquam, l. 1. ff. de riuis, como es la obra y Açud, que el Baylio haze para el aprouechamiento del agua del rio de Segura, que es publico, y que no es particular, ni le toca a Murcia por derecho de preocupacion.

12 Esto de sacar el agua para su aprouechamiento, es permitido, y siendo de rio publico no es dudable. Por donde pues pretende Murcia, que no lo puede hazer el Baylio, ni los vezinos de Archena? Y esto ante Iuez que no lo es suyo? Y caso que el interdicto nequid in flumine publico, que se contiene en la misma rubrica, ff. de fluminibus, competa tambien quando aquæ cursus impeditur, aunque el Rio no sea nauegable, textus, in dict. l. 1. de fluminibus, §. non autem, vers. Sed Labeo scribit, ibi: *Nõ esse iniquum etiã si quid in eo flumine, quod nauiga-*

bile

bile non sit, fiat vt exarescat, vel aquæ cursus impediatur, vtile interdictum competere, ne vis ei fiat, quominus id opus quod in albeo fluminis, ripave, ita factum sit, vt iter cursus fluminis deterior sit, fiat, tollere, demoliri, purgare, restituere, viri boni arbitratu possit. No dize el Consulto, que compete denunciacion de obra nueua, q̃ este remedio solo le cócede por edicto del Pretor aquel que tiene derecho en aquel lugar, donde se edifica, y se dà, *siue iure, siue iniuria opus fiat*, Vlpianus, l. 1. de noui operis nuntiatione, Carolus Ruynus, Crotus, & Decius, in repetitione diuersorum, 1. parte, digesti noui, à fol. 31. cum sequentibus, & Cuiacius latissimè, in explicatione rubricæ; lo que dize es, que datur vtile interdictum, para que si se impide el curso del Rio, o se agota el agua, se deshaga la obra hecha en su albeo, o en su ribera.

13 Pero este interdicto, ni el de ne quid in flumine publico, ripave eius fiat quo aliter aqua fluat, quam priore state fluxit, que es titulo 13. libr. 43. Digestorum, no se han de intentar contra las personas Ecclesiasticas, sino es en su fuero, demas que se dà excepcion contra el interdicto, quando vno trata de su comodidad, y de lo que le està bien para el riego de sus tierras, o cosa semejante, vt dicit Vlpianus, dict. l. 1. ff. ne quid in flumine publico, §. sed si alia vtilitas, ibi: *Si forte ageres, vel quam aliam monitionem adhibuit, vt agrum suum tueretur, caque res cursum fluminis ad aliquid immutauit, cur ei nõ consulatur*, Gratianus, tomo 3. disceptat. forens. cap. 480. numer. 5. & 6. si compete esta excepcion contra el interdicto que la Ciudad de Murcia ha intentado en sus querellas, y que le compete (y no denunciacion de obra nueua) el conocimiento, y justificacion desta excep-

E cion,

cion, contra la accion y remedio del interdicto, porque no ha de ser ante el fuero del Baylio, para cuyo aprouechamiento, y de sus tierras ha hecho la obra en el Rio y su ribera. Y que Vlpiano, dict. §. Sed & si alia in fine, dize, que esto se ha de examinar, y ver si se haze sin injuria e incomodidad de los vezinos, ibi: *Oportet enim in huiusmodi rebus vtilitatem, & tutelam facientis expectari sine iniuria vtique accolarum.*

14 Mayormente, que el agua que passa por el fundo de qualquiera, puede disponer della a su voluntad, Baldus, in cap. cum omnes, num. 33. de constitutionibus, Alexander, cons. 108. volum. 2. Decius, cons. 244. num. 5. D. Padilla, l. aquam, C. de seruitutibus, & aqua, numer. 8. y siendo este Aqued reedificacion del antiguo, podemos dezir, que tiene derecho adquirido, ad ea quæ traddit, idem Padilla, l. si aquam, C. eo titulo, a numer. 62. cum sequentibus, y Murcia en esta parte por derecho de antiguedad no tiene mas priuilegio, porque la misma antiguedad pretende tener la Religion, ni por rompimiento de los agros, ni aqueductos del agua, ad ea quæ erudite, traddit D. Franciscus de Amaya, libr. 3. obseruat. cap. 4. n. 20. 22. & 23. y solo este conocimiento viene a ser en sustancia, si puede impedir Murcia a la Religion el vso, y aprouechamiento de vn Rio publico, y si es perjuyzio de Murcia, y el Rio viene a quedar sin agua para regar las heredades de su guerta, y si para regar las suyas el Baylio, y los vezinos de Archena tienen excepcion y derecho contra el interdicto, que todo es conocimiento que deue ser ante el Iuez proprio de a quien se contradize la obra, que siendo en rio publico, no ay duda sino que se puede hazer por qualquiera, para su vso, y particular

apro-

aproueschamiento; *Quia vsus aquæ est communis*, dict. l. quominus de fluminibus, & ibi Iason, numer. 45. Gutierrez, libr. 4. practic. quæst. 30. donde y en la quest. 31. resuelue a vn caso mas dificultoso, que el que quiere la Religion de San Iuan, qual es el que se pudiera hazer molino, como no estoruàra el vso y corriente del agua a los que primero tuuiera Murcia edificados, l. 18. titul. 32. partit. 3. siendo como es el Baylio vezino superior, & ita resoluit Gratianus, d. tom. 3. disceptat. cap. 480. num. 4. Y de la pintura y Mapa, que està hecha deste Rio de Segura, y de la obra y Açud de la Religion, consta, que toda el agua que se saca, buelue al Rio, y que ay otras Açudas despues desta, y antes de las de Murcia, y no se quexan los dueños dellas, ni Murcia destas inmediatas, porque ni vnos, ni otros reciben daño, y es notorio, que el Rio es caudalosissimo, y ay en el agua para regar infinidad de tierras, y por los memoriales dados a su Magestad por la Religion se dize, y assienta por llano como lo es.

15 Presupuusto lo referido, la Ciudad de Murcia no propuso accion por denunciacion de obra nueua, sino que intentò interdictos y remedios cõseruatorios, pero cõfessado sio per juyzio de la verdad, que la querella dada en la Chancilleria sea denunciacion de nueua obra, tambien en este caso puede el priuilegiado declinar, porque es derecho Real, que compete contra la cosa que de nueuo se haze, o edifica, vt dicit Vlpianus, l. operis 20. ff. de operis noui nuntiatione: *Et nouum opus nuntiare potest dominus iure, pertinet causa sui iuris conseruandi, aut damni recipiendi*, l. 1. §. iuris nostri, ff. eod. titul. Cardoso, in praxi iudicium, & aduocatorum, verbo, Nuntiatio noui operis, num. 12.

Y si

16 Y si se haze y intenta la denunciacion contra obra de comunidad Ecclesiastica, o de persona Religiosa, no es dudable que aya de ser en su fuero, sino que se pueda valer Murcia, de que la denunciacion y querella, no se dirige solo contra el Baylio, y vezinos de Archena, y obra que se haze, sino contra otros muchos legos, a quien se denuncia, porque esto no haze, *ser la causa vna, aunque la denunciacion lo sea*, antes quando la obra nueua se haze en diuersos lugares, son necessarias muchas denunciaciones, porque cada vna tiene separada naturaleza, y esto dio causa a la separacion, y auto que vuo, y tambien la dio a la permission de proseguir los vezinos de Archena con la fiança que se mandò dar, como todo se prueua en la ley de pupilo 5. §. si in pluribus 16. ff. de operis noui, ibi: *Si in pluribus locis opus fiat vtrum vna nuntiatio sufficiat, an vero plures sint necessaria, & ait Iulianus, libr. 49. Digest. quia in re presenti fit nuntiatio plures nuntiationes esse necessarias, & consequenter plures remissiones*, & traddit Merilianus, libr. 3. obseruat. cap. 20.

17 Luego el derecho que el Pretor concede es Real, y se deue hazer la denunciacion al dueño de la obra, este es Religioso, y la obra de comunidad Ecclesiastica, que es la Religion, a el señor se ha de hazer la nunciacion, tambien se puede hazer a los oficiales, y obreros, ora se prosiga, ora se comience la obra, vt probatur, in d. l. de pupillo, §. nuntiationem, & in vers. Nuntiari; el señor de la obra es el nunciado, el q̃ denuncia es el Actor, y el el Reo, vt probat textus, in dict. l. de pupillo, §. qui nuntiat, & in §. qui remissionem, donde decide Vlpiano, que en tanto es Reo el nunciado, que aunque estè ausente, quando se hizo la nunciacion,

cion, y otro en su nombre, pida remision, es Reo, vt ibi: *Substinet enim partes defensoris*, siendo Reo, procede la vulgar decision del cap. cum sit generale, de foro competenti, y en nuestros proprios terminos de denunciacion de obra nueua, hecha por la Ciudad de Ciudad Rodrigo, cõtra la Sãta Iglesia, q̃ el denunciado se llame Reo, y el q̃ denuncia Actor, y q̃ en esta conformidad la causa se aya de remitir al Iuez Ecclesiastico, resoluit Gutierrez, cons. 48. num. 2. ibi: *Sequitur ex prædicta praxi, & communi resolutione, quod prædiximus nempè nuntiatem esse actorem, nuntiatum vero reum quod adeò verum est, vt procedat licet alius nomine absentis nuntiati petat, remissionem cessationis operis. Adhuc enim dicitur atque propriè reus nuntiatus, vt in l. de pupillo, §. qui remissionem ibi substinet enim partes defensoris, ff. de operis noui nuntiatione, si igitur nuntians est actor debet sequi forum rei, iusta regulam iuris vulgarem, vt in l. 2. C. de iurisdictione omnium iudicum, & in cap. si Clericus laicum, & in cap. cum sit generale, de foro competenti sic coram iudice Ecclesiastico causam proponere.*

18 Sin que tampoco pueda obstar dezir, que quando el Clerigo, o persona Religiosa quisiere contradezir la denunciacion de la obra nueua, diziendo, que el la haze, y que es proprio el suelo, o areña donde se haze; y que tiene derecho para ello, se juzga Reo volontario, y que asi no ha de auer lugar la declinatoria, por la doctrina de Baldo, de Castrense, de Alexandro y otros, in l. testamenta omnia, C. de testamentis, & quæ latè traddit Montealegre, lib. 1. suæ praxis, cap. 9. nnmer. 101. porque en el mismo consejo 48. numer. 8. satisfaze muy bien a esta objeccion, Gutierrez, diziendo, que esto procede en los actos de voluntaria jurisdicion, y no en los de jurisdicion contenciosa, como es quando se trata vn de-

F recho

recho tan considerable de poder, o no regar sus tierras la Religion de San Iuan, con el agua que passa por ellas, y que la coge a donde haze el Açud, y este es acto de jurisdicion contenciosa, *Et in quo iudicium redditur in inuitum*, ve in l. inter stipulantem, §. cum sim, ff. de verborum obligationibus, y assi el Reo no es voluntario, y la causa pertenece al Iuez Ecclesiastico, como se remitio por la Real Chancilleria de Valladolid, a el Iuez Ecclesiastico, en el caso del Consejo de Gutierrez, y en los obreros seglares se retuuo. Y porque la limitacion de Baldo, en la dicha l. testamenta omnia, no procede quando el Clerigo, o Religioso interpone declinatoria, & in ea perseuerat: *Quia tunc cum dicatur Actor necessarius remittendus est ad iudicem Ecclesiasticum*, Montealegre, dicto cap. 9. númer. 101. como en nuestro caso en que declina, y ha declinado siempre el gran Canciller, y que conociendo el Consejo la justificacion de su declinatoria, aunque se pidio por Murcia, no remitio la causa a esta Chancilleria, sino mandó que siguiesse su justicia como vuiesse lugar.

19 Assi mismo no obsta a la resolucion que vamos fundando la doctrina de Angelo, en la l. quamquam, ff. de aqua pluuia arcenda, a quien sigue Auiles, in capitibus Prætorum, cap. 18. glossa final, in fine, Bouadilla, libr. 2. cap. 18. numer. 137. & 153. & libr. 3. cap. 5. numer. 3. & 30. Gironda, de priuilegijs, numer. 1278. & 1279. que tuuieron, que si alguna Iglesia, o Monasterio, o persona Ecclesiastica edificaua en suelo ageno, o en camino publico, podia el Iuez seglar mandar demoler este edificio, porque demas, que como se verà destos lugares, y de Gironda que los cita,

cita, numer. 1277. in fine, lo funda en que puede el seglar proceder en este caso, por modo de extrajudicial defensa, y con citacion general, sin que diga que sea haziendose denunciacion de obra nueva contra Reo conocido, como es en nuestro caso la Religion, y el gran Canciller contra quien se dirige la querella.

20 Tantum abfit, que esta doctrina sea piadosa, ni verdadera, que no solo se puede hazer denunciacion de obra nueva a el Clerigo en el fuero secular, pero antes el Clerigo tiene privilegio de denunciar de obra nueva al lego ante su Iuez Ecclesiastico, cap. significationibus vbi notat Marianus, Socinus iunior, numer. 3. de operis noui nuntiatione, & ita resoluit Carolus de Grassis, de effectibus Clericatus, effectu 1. numer. 633. ibi: *Ampliatur nonagessimo primo, vt Clericus in nuntiatione noui operis contra laicum possit addire suum Iudicem Ecclesiasticum, & abeo petere, vt fiat talis nuntiatio.* Et ibi: *Cui addo rationem, quia scilicet ipso casu Clericus petit à suo Iudice, vt conseruentur eius iura illæsa, & dicitur potius prouocatus, & conuentus à laico, qui vult nouum opus construere, quam quod ipse laicum prouocet.*

21 Y aunque este priuilegio por la misma razon que tenemos fundado, de que el nunciado se dize Reo, y el denunciador Actor, dicta l. de pupillo, §. qui remissionem, pueda por tal priuilegio defenderse, sin ser juridico, excepto iure prenilegiato, & fundat hanc resolutionem Salgado, de Regia protectione, parte 2. cap. 8. numer. 54. llamandola dificil, dicens: *Au Iudex*

dex Ecclesiasticus vim faciat cognoscens in causa noui operis, in qua laicus denuntiatus est à Clerico, & an super nuntiatione nūtiati, vel potius nuntiantis forus sequendus, & adeundus sit. Y si bien no la resuelue por lo menos, remitiendose al tom. 3. y parte 6. dize, que en el cotretaoto la practica es, que se ha de seguir el fuero del denunciado, vt in sequenti numer. 55. ibi: *Interim tamen dico praxim obtinere, vt forus denuntiati sequatur, non vero denuntiantis etiam militis capitaneique seu alterius preuilegiati, aliàs tanquam actoris vices substinentis, vt dictum est.* Luego la resolucion conuiene en nuestro fauor, de que siendo como es Reo deounciado el Baylio y gran Canciller, por cuya orden se haze la obra en sus tierras (y aunque fuesse fuera dellas) y de sus inquilinos, que en su nombre, y de la Religion las labran y possee, y Actor denunciante la Ciudad de Murcia, se ha de seguir el fuero Ecclesiastico y priuilegiado desta parte, como està fundado.

22 Et pro complemento istius articuli, que dada querella de denunciacion de obra nueua contra persona, o comunidad Ecclesiastica, reprouando la doctrina de Angelo, de Auiles, y de Bouadilla, sea la resolucion mas juridica de verse remitir la causa al Iuez Ecclesiastico, resoluit & testatur fuisse iudicatum, in Pinciano Pretorio, D. D. Christophorus de Paz, tractat. de teouta, parte 2. cap. 63. numer. 22. refiriendo, que quando actualmente estaua escriuiendo aquel capitulo, auia pleito pendiente, eotre el Conde de Lemos, y Coouento de Pubas de Sil, y que era Iuez de la

la causa, y que por no estar determinada, no dezia su parecer : pero que sabia que auiendo sobre lo mismo auido pleyto en la Chancilleria, y remitidose entre los Senadores, se auia juzgado en fauor de la jurisdiciou Ecclesiastica, remitiendo al fuero de la Iglesia la causa de denunciacion de obra nueua, ibi, dicto numer. 22. in illis verbis: *Scio tamen rem hanc ancipitem visam fuisse inter Monasterium Clericorum minorum, & alium vicinum huius Ciuitatis, qui habebat domum contiguam in qua Iudex fui, & paribus suffragijs delite in alia aula fuit cognitum, & in fauorem predicti Monasterij sententia lata, & ad Iudicem Ecclesiasticum, nuntiatio noui operis remissa.*

23 Como se espera, que V. md. y estos Señores lo mandaran, obseruando la esencion, y priuilegio de fuero a la Sagrada Religion de San Iuan, e inclinandose en fauor de la jurisdicion Ecclesiastica, cosa tan digna y propria de ser fauorecida y amparada de Señores Senadores tan doctos, y de tan Catolico como el Rey nuestro Señor, vt dicit Segura de Aualos, in suo Directorio, cap. 13. numer. 50. & 51. mayormente auiendo decisiones, y exemplares tan ajustados, como los casos referidos por Gotierrez, y el señor Paz, dictis locis, en la Real Chancilleria de Valladolid, que siẽdo como son, data omnimoda similitudine causarum, se deuen obseruar inuiolablemente, l. vnica, C. de officio præfecti prætorio, in illis verbis: *Credidit enim Princeps, eos qui ob singularem industriam explorata eorum fide, & grauitate ad huius officij magnitudinem adhibentur, non*

G *aliter*

aliter iudicaturos esse pro sapientia, ac luce dignitatis suæ, quam ipse foret iudicaturus. Et plura elegantissimè, referunt el señor Don Iuan del Castillo Sotomayor, libr.5.tom.5.cap. 89.num.97.y el señor Alonso Perez de Lara mi padre, libr. 1. de Anniuersarijs, & Capellanijs, cap. 10. a numer. 43. & libr. 2. cap.4.numer.61.& in compendio vitæ hominis, cap. 1. numer.57.& 58. & num.60. & cap.2. num. 11. Y assi parece que se deue declarar en fauor de la declinatoria interpuesta. Salua,&c.

El Licenciado Don Iuan Perez de Lara.

✠

APVNTAMIENTOS a la Informacion dada por el gran Canciller de la Religion de S. Iuan, ſobre el Articulo de declinatoria con la Ciudad de Murcia.



LO QVE SE REDVze todo el papel, que a V. md. y a eſtos Señores ſe ha dado es, a prouar que la Ciudad de Murcia no tiene, ni ha propueſto denunciaciõ de obra nueua, y q̃ quãdo pudiera proponerla, reſpeto de ſer denũciado el gran Canciller Baylio y Comendador de Calaſparra, y Archena, y ſus vaſſallos y colonos q̃ labran ſus tierras, eſta cauſa es Eccleſiaſtica, y ſe ha de remitir a los Iuezes de la Religion de S. Iuan.

1 Hecho llano es por las ſumarias preſentadas en eſta cauſa, que no es obra nueua la reedificacion del Açud, ſino que en el antiguo que auia auido para regar eſtas tierras, ſe ha reedificado, y hecho obra para regar las que ſe labran, y eſto lo concluyen los teſtigos preſentados por eſta parte, y otros muchos dizen aſsi miſmo, que la obra que hazia el gran Canci-

ller estaua acabada mas auia de seys meses quā do se querellò la Ciudad de Murcia :y supuesto que nouum opus nuntiat, aut dicit qui alteri, ne nouum faciat opus denuntiat, aut prohiber, vt probat textus, in l. 1. §. opus de operis noui nuntiatione : el hazer reedificacion del Açud antiguo, no se puede llamar nueua obra, ni denunciarse por tal, vt rectè decidit Vlpianus, in l. 1. §. siquis ædificium, ff. de operis noui nuntiatione, ibi: *Siquis ædificium vetus fulciat an opus nouum nuntiare ei possimus videamus, & magis est ne possimus; hic enim non opus nouum facit, sed veteri substinendo remedium adhibet.* Y en nuestros termioos, que qualquiera reedificacion no sea nueua obra, ni competa denunciacion, traddit Simon Schardio, in lexicon inris litera N. verbo, nouum opus, ibi: *Proinde qui vnum, vel alterum crementum, imponit, aut qui vetus ædificium fulcit, & substinet, nouum opus facere non dicitur.*

2 Y aunque Stephano Gratiano, tom. 1. disceptationum, cap. 84. numer. 16. resuelue por la autoridad de Alexandro, en la l. 1. dict. §. siquis ædificium, ff de noui operis nuntiatione, que se llamarà nueua obra quando se haze alguna de nueuo, auiendose totalmente destruydo la antigua, conciliando en esta forma las opiniones contrarias, vt ibi, nnmer. 19. probat Gratiannus, por la autoridad de la l. Seia 6. in fine de auro, & argento legato, & in l. 3. in fine, §. reficere de itinere actuque priuato, es en caso que del todo se vuiesse mudado la forma antigua, que no puede constar esto, como alli dize Graciano, sino es por vista de ojos, ibi: *Præterea ex loci inspectione constitit mutatam fuisse formam primæ pontis non solum de lignis in lapidis*

lapides, (que es diuersidad omnimoda) *sed etiam in maiorem altitudinem, & longitudinem, unde non sumus in casu refectionis propter antiquam formam penitus mutatam*, Schardio, verbo. Opus nouum.

3 En nuestro caso no ay forma mudada totalmente, pues aora se haze Açud, y el antiguo lo era, aora se riegan las tierras, y antiguamente se regauan, y que se ayan dexado de regar quando no se labran, no causa perder su derecho la Religion; *Nam non utens quia non est occasio, non amittit ius suum*, l. final, ff. de itinere actu que priuato, y como actos que tocan en mera facultad, y voluntad, su omission no perjudica, Antonius Thesaurus, decis. 16. numer. 3. Caldas, de renouatione emphiteutica, quæst. 15. numer. 42. Fontanela, de pactis nuptialibus, clausula 4. glossa 17. ex numer. 13. ad 28. & 29. cum sequentibus, Gutierrez, libr. 4. practicarum, quæst. 34. Cenallos, quæst. 501. numer. 58. Ludouicus Cassanate, cons. 19. Stephanus Gratianus, tom. 1. cap. 89. numer. 11. & 13. D. Franciscus Hieronymus de Leon, decis. 20. num. 47.

4 Præcipuè, que es cõtra el derecho publico esta denunciacion, impidiendo el riego de las tierras, que esto notoriamente se impide con solo hazerse y impedirse la obra, y el derecho y perjuyzio de Murcia, ni es aparente, ni puede ser prouable, y en este caso no se admite la denunciació, y como dize Schardio, vbi supra, *Qui confidit iure suo ceptum opus impune perficere licet, veluti cum reipublicæ interest, ut primo quoque tempore opus fiat, ut si quis riuos, aut fontes, purgare, vel reficere velit, quibus non refectis usus aquæ auferetur, & homines siti necarentur*, l. 5. §. *si quis riuos eodem titulo*, l. *ultima de riuis*, l. 1. *de fonte*. Y en este caso de ser

impor-

importante a la Republica, aun quando dixeramos, que antes de començar la obra se vuiera tratado al preparar el hazerla, de denunciarla y estornarla, no se pudiera impedir, quãto mas despues de hecha, & ita dicit Gratianus, dicto cap. 84. num. 36. hablando en aquel que no obstante la denunciacion, sin licencia prosiguio la obra, dicens: *Verum esset, quod si euidenter constaret de iniustitia nuntiationis Pretor tanquã habens æquitatem ante oculos non deberet pati, quod opus esset demoliendum, quamuis prohibitio præcesserit, argumento text. in l. æquissimum 2. in principio de bonorum possessione, secundum tabulas, & ita concludit in specie Baldus, qui dicit notandum, consil. 245. numer. 1. libr. 2.*

5 Que se dirá en nuestro caso, donde no solo se hizo denunciaciõ a el Baylio quando se preparaua la obra y reedificaciõ, pero no se contradixo, ni se dio querella en todo el tiempo que la obra se pregonò en Murcia, ni que durò el hazerse, y que ay muchos testigos que declaran, que quando se dio la querella en el Consejo, estaua la obra acabada, que es caso en que cessa la denunciaciõ, vt in expresso dicit Schardis, in lexicon, verbo, Opus nouum, versiculo, *Alia hic tractatur quæstio eodem pertinens an opus perfectum, & consumatum accipi debeat.*

6 Todo esto de auer de cõstar devista de ojos, si es reedificacion, o mudança de nueua forma, omnimoda, si se haze, o no perjuizio a Murcia, si es la querella euidentemẽte maliciosa, o no, contiene conocimiento de causa, y si ha de ser demolicion de lo edificado, o absolucion, sin las fianças dadas de proseguir, si la obra estaua acabada, o no, y este conocimiẽto toca al Inez proprio del Baylio, y labradores de sus tierras,

ras, *de los quales, y del mesmo se dá la querella en esta Corte*; a este conocimiento no se puede sujetar el Baylio por ser esento, como lo tenemos prouado en el primer papel, y si no declinara se auia de dezir, qne se sujetaua a la jnrisdicion pretoria, que en esta parte exerce la Chancilleria, y es texto expresso que prueua, qne despues de hecha la denunciacion, los qne litigan se sujetan a la jurisdicion, dicta l. 1. §. & post operis, ibi; *Et post operis noui nuntiationem committunt se litigatores pratoria iurisdictioni*; auerse valido de la licencia de proseguir, no haze sujecion de jurisdicion, aun quando fuera renunciable el fuero que no es, vt probauimus 1. allegatione, numer. 5. Porque solo se haze para efecto de no menospreciar la jurisdicion del qne mandò cessar la obra, sin que entonces se trate del derecho de los litigantes, vt probat textus, in dict. l. 1. in principio, l. 5. §. is cui, l. non solum, §. sciendum, ff. de operis noui nuntiatione, Schardio, in lexicon, dict. verbo, Nouum opus in fine, ibi; *Que remissio his demum prodest, quibus iure non est facta nuntiatio, cum enim ad obtinendam remissionem pretorem adire sufficiat, ne contemni eius authoritas videatur, neque tunc de iure litigatorum disceptetur ea tenus remissio facta intelligi debet quatenus nuntiator ius nuntiandi non habuerit*. Para esto ha de auer disceptacion y conocimiento de causa, y la Chancilleria hablando decentemente no le pnede tener, porque con auer denunciado al Baylio se le haze posseedor, vt est textus expressus, in dict. l. 1. §. in operis, ibi; *In operis autem noui nuntiatione possessorem aduersarium facimus*, siendolo justificada, es la declinatoria, porque el Clerigo, o Religioso posseedor es Reo necessario.

B Para

7 Para cōuencerle juyzio formal, ha de auer, & vt dicit Schardio, in lexicoo, litera I. verbo, Iudiciom. *Iudicium quindecim habet significationes*, y de las primeras, que soo accion, y cōtrouersia, la tercera, sigoificacioo es, la autoridad que ha de auer en el que juzga, & dicit. *Tertio modo est, authoritas, vt negotia Ecclesiastica non sint in iudicio laicorum disponenda*. No puede auer juyzio sin autoridad, luego cōtra el Baylio como verdaderamēte Religioso, se ha de acudir aquiē tēga esta autoridad de juzgar sus causas, *Ne iudicium redatur frustratoriū*, l. si prætor insserit, in principio, ff. de iudicijs, Iacobus Mandel. Albensis, cons. 15.0.3.

8 Que sean propriè Religiosos los caualleros de S. Iuan, pluribus probauimus prima allegatione, n. 3. cūseqq. vsque ad 7. nūc addimus authoritates quas optimè cumulat, Narbona, 3. part. l. 8. titul. 5. libr. 1. glossa voica, a num. 9. cum sequentibus, vsque ad oumer. 16. donde pone diuersas autoridades, y la forma de la profession, que hazeo estos caualleros verdaderos Religiosos de Señor San Iuan, y que ha declarado la Congregacion delos Cardenales, que con ellos como verdaderos Religiosos se entienden las deciones del cap. 15. y 19. Session. 25. de regularibus, & dicto numer. 16. concluye Narbona, dicens: *Ex quibus velut in summam elici necessum est milites Hierosolimitanos Sācti Ioannis, cum castitatem, paupertatem, & obedientiam promittat verè Religiosos credendos esse, & vt tales sub Religiosorum decretis comprehendi, nisi expressim reperiantur exempti, aut sit tale quod eorum statutis aduersetur*. Y eo el nu. 9. dize lo mismo, que prima allegatione, oumer. 3. prouamos con Iuan Sanchez, disputatione 49. oumer. 10. de que el matri-

matrimonio no consumado se deshaze por la profesion de la Relgion de San Iuan, y en el numer. 8. dicta glossa vnica, dize, que por ser tales Religiosos, no pueden ser los caualleros de San Iuan Regidores, Corregidores, ni Senadores, & glossa 20. numer. 34. que aunque lo sean, no pueden ser castigados por el Iuez seglar en el deliro que cometieren en sus oficios, licet dubitet, Bouadilla, libr. 2. cap. 18. num. 233.

9 Esto presupuesto, concluyese con que por derecho, ex dict. l. 1. §. in operis, el denunciado es Reo, y posseedor, y el que se querella, y denuncia Actor, y asi, ex Gutierrez, consil. 48. numer. 2. & per totum, & ex D. Paz, dicto cap. 63. numer. 22. in fine, en proprios terminos de denunciacion de obra nueua, hecha contra las personas, y bienes de Ecclesiasticos; la causa se ha de remitir al fuero de la Iglesia, vt latè probauimus prima allegatione, à numer. 15. cum sequentibus, vsque ad finem, præcipuè, numer. 17. 18. 19. y 20. & numer. 22. y en tanto es esto cierto, que aun contra los obreros legos que trabajan y obran en las cosas y haziendas de los Ecclesiasticos, no tiene jurisdicion el Iuez secular, vt rectè resoluit Stephanus Gratianus, tom. 3. cap. 564. numer. 58. ibi: *Vnde non ritè fecerunt officiales, & ministri dominorum carcerando pauperes operarios qui molebât, in molendinis personarum Ecclesiasticarum dum etiam hec redundet in derogationem, & lesionem libertatis Ecclesiæ ideò tales sunt ipso facto excommunicati, cap. final, de immunitate Ecclesiarum in 6.* Y en todo acontecimienro se ha de mirar mucho por la inmunidad y esencion del fuero de las personas Ecclesiasticas, y sus bienes, pues es ran del

seruicio de Dios nuestro Señor, y lo contrario digno de su amenaza, vt eleganter concludit Petrus Surdus, cons. 396. numer. 32. vsque ad 35. dicens: *Sed Deus Optimus Maximus qui omnium gestorum veritatem habet præ oculis, & cui nihil est absconditum fortè aliquo tempore has sua Ecclesiæ iniurias vindicabit*, Con que se espera se declarará en fauor de la declinatoria. Salua in omnibus, &c.

El Licenciado don Iuan Perez de Lara.